

人民司法文选

司法信箱集

第二集

1987·7—1991·6

《人民司法》编辑部编选



人民法院出版社

说 明

《司法信箱集（1978.8~1987.6）》出版后，受到了各地读者的普遍欢迎，很多读者还希望能将《人民司法》的司法信箱解答继续汇编出版。为满足读者的要求，我们续编了这本《司法信箱集（第二集）》，供读者在司法实践中参考。

本书编选了1987年7月至1991年6月各地人民法院及有关同志就如何正确适用有关法律给《人民司法》的询问来信和“本刊研究组”的解答，共226篇。出版时我们又对这些解答重新进行了整理，并根据现行的法律，对其中的部分解答进行了必要的修改、补充，个别的作了改写。为节省篇幅，保持体例的完整，每篇的来信人和复信人仍然略去，在每篇复信末尾注明了在《人民司法》刊载的年份和期数。

本书有关刑事审判部分的解答由最高人民法院研究室副局长级研究员周珏同志审定；有关民事审判部分的解答由最高人民法院审判委员会委员、民事审判庭庭长唐德华同志审定；有关经济审判部分的解答由最高人民法院经济审判庭副庭长黄赤东同志审定；有关行政审判部分的解答由最高人民法院审判委员会委员、行政审判庭庭长黄杰同志审定。特此致谢。

由于时间仓促，编选工作难免存在一些不足之处，欢迎读者提出批评和改进意见。

《人民司法》编辑部

1991年7月

目 录

刑 法

1. “其他严重破坏社会秩序罪”的具体内容包括哪些? (1)
2. 对患有精神病 (有部分责任能力) 的被告人, 能否判处其负部分刑事责任? (2)
3. 盗窃未遂的数额能否计算到盗窃总数额内? (3)
4. 同案犯在逃的共同犯罪案件应不应认定主犯或从犯? (4)
5. 监视居住的被告人判处拘役后如何执行刑期? ... (5)
6. 刑法第五十条第二项的内容有变化吗? (6)
7. 对判处附加剥夺政治权利五年以下的, 是只适用刑法第五十二条, 还是同时适用刑法第五十一条、第五十二条? (7)
8. 未满18周岁的人犯罪, 能否附加剥夺政治权利? (8)
9. 未明确个人财产的附带民事诉讼经济赔偿, 应如何执行? (9)
10. 罪犯在逮捕前被送进“(普法) 学习班”学习期间是否折抵刑期? (10)
11. 劳教人员逃跑后又犯罪, 在劳教场所禁闭审查的日期, 可否折抵刑期? (12)
12. 对被告人逮捕后又取保候审, 其取保候审的日期能否折抵刑期? (12)

13. 罪犯在服刑期间因病请假回家就诊的日期是否可以折抵刑期? (13)
14. 正在执行劳教的人逃跑后又犯罪, 被判处刑罚后, 劳教是否还需执行? (14)
15. 如何确认交通肇事案件中的被告人投案自首? (15)
16. 数罪并罚, 能将总和刑期作为执行刑期吗? (16)
17. 数罪并罚的案件再审后部分改判刑期的, 是否再适用数罪并罚? (17)
18. 罪犯逃脱后再犯罪, 审判中又发现原判漏罪的, 如何实行数罪并罚? (18)
19. 依照刑法第六十六条处罚的犯罪分子的余刑如何计算? (19)
20. 已执行的刑期能否折抵缓刑的考验期? (21)
21. 再审改判案件的被告人, 缓刑考验期限从何时计算? (22)
22. 未成年人缓刑期间又犯新罪, 但有立功表现的, 能否再适用缓刑? (23)
23. 被判处死刑, 缓期二年执行的罪犯, 减为无期徒刑或有期徒刑后, 能否假释? (25)
24. 如何确定李某的犯罪时间? (26)
25. 重婚罪的追诉期限如何计算? (27)
26. 人民法院能否对偷税案件被告人处以罚款? ... (28)
27. 追究偷税者的刑事责任后, 能否再进行行政处罚? (29)
28. 未缴纳的国家预算调节基金等, 是否认定为偷

- (抗)税数额? (30)
29. 一般主体能否构成挪用公款罪? (31)
30. 一般主体与特殊主体如何承担共同挪用公款的
数额? (32)
31. 如何理解挪用公款给单位使用中的“为私利”?... (34)
32. 不满十四岁的幼女被奸淫后又自愿与被告人发
生性行为的, 应如何处理? (35)
33. 如何理解“两高”《解答》中规定的“多次”、
“多人”? (36)
34. 如何理解“买赃自用”? (38)
35. 重大盗窃犯罪应如何认定? (39)
36. 某被告人逮捕后脱逃被抓获, 而判决时与逮捕
时认定的罪名不一致, 是否影响脱逃罪的成
立? (40)
37. 对脱逃罪如何加处刑罚, 有何法律依据? (41)
38. 对犯重婚罪刑满释放后又非法同居的, 能否作
为累犯再以重婚罪处罚? (42)
39. 现役军人和现役军人配偶能否成为破坏军人婚
姻罪的主体? (43)

刑 事 诉 讼 法

40. 如何执行刑法第一百八十二条规定的案件管辖
的分工? (45)
41. 被告人犯罪时不满十八岁, 审判时已满十八岁,
是否还需要通知其法定代理人到场? (46)
42. 判处无期徒刑的罪犯服刑期间又犯新罪的, 应
如何确定案件的管辖? (47)
43. 轻伤罪是否都由人民法院直接受理? (48)

44. 冒名入伍的战士犯罪，应由哪个法院受理？… (49)
45. 政府派出机构中国家工作人员的经济犯罪案件
应由何地管辖？…………… (50)
46. 公民作辩护人的要经人民法院许可，其许可权
限由谁掌握？…………… (51)
47. 在刑事诉讼中，被告人是否可以同时请几名辩
护人为其辩护？…………… (52)
48. 在法庭审理中，宣读被告人、检举人或证人的
证词时，是否可以不公开他们的姓名？…………… (53)
49. 如何对刑事申诉的罪犯作刑事责任能力鉴定？… (54)
50. 这起案件是否应退回检察院？…………… (55)
51. 判决发生法律效力前的羁押日期已超过判处拘
役刑期的在押被告人，应如何处理？…………… (56)
52. 在诽谤案件的刑事诉讼中，被害人能否因受
精神损失，向人民法院提出附带民事诉讼？… (58)
53. 未满十八岁的被告人的法定代理人不服一审刑
事判决，上诉状在法定期限内交邮，人民法院
收到时已逾上诉期，被告人已交付执行，是否
剥夺了法定代理人的上诉权？…………… (59)
54. 可以由审判员一人独任审判的轻微刑事案件包
括哪些？…………… (60)
55. 基层法院和中级法院审判第一审刑事案件，除
规定独任审判的以外，是否只能由一名审判员
和两名陪审员组成合议庭进行？…………… (61)
56. 发回重新审判的案件能否退回检察机关补充侦
查？…………… (62)
57. 附带民事诉讼的原告人及其委托代理人在法庭

- 上要求询问证人或向被告人发问，是否超越了
诉讼权限？…………… (63)
58. 人民法院对检察机关公诉数罪中的一罪，在判
决书中不作判决对不对？…………… (64)
59. 当庭宣判的刑事案件，五日内送达判决书的期
限如何计算？…………… (65)
60. 刑事案件延期审理的期限应如何计算？…………… (66)
61. 庭审过程中，当事人申请通知新的证人到庭怎
么办？…………… (67)
62. 人民法院决定逮捕被告人的自诉案件，审理期
限是否受刑事诉讼法第一百二十五条的限制？ (69)
63. 一审裁定驳回的刑事自诉伤害案件，二审是否
可以直接判决？…………… (70)
64. 缺乏罪证的自诉案件应如何处理？…………… (71)
65. 对于检察机关免于起诉的重婚案件，自诉人又
向人民法院起诉的，应否受理？…………… (72)
66. 对基层法院一审的案件越级上诉，高级法院受
理了该二审案件，是否合法？…………… (73)
67. 上诉期满被告人交付执行后，法院方收到其近
亲属在上诉期内交邮的上诉状，应如何处理？ (74)
68. 上级检察院在支持抗诉时，能否对下级检察院
未提出抗诉的被告人提出抗诉？…………… (75)
69. 二审法院认为原判确有错误的抗诉案件，是否
允许检察院撤回抗诉？…………… (76)
70. 法定期限过后，上级检察院可否向同级法院撤
回下级检察院的抗诉？法律文书如何制作？… (77)
71. 人民检察院提起抗诉后又撤诉的，二审法院应

- 当制作什么法律文书并发给被告人? (79)
72. 因赃款未追回而发回重审的案件, 原审法院应按何种程序处理? (80)
73. 没有开庭审理的上诉案件, 辩护人如何参与诉讼? (81)
74. 判处死缓后被告人不上诉, 高级人民法院复核认为必须判处死刑立即执行的, 为什么不宜直接改判? (83)
75. 公诉案件的被害人及其亲属向人民法院提出的申诉能否直接受理? (85)
76. 对上级法院因改判不当指令再审案件的判决书, 再审理由应如何写? (86)
77. 再审案件, 一审时由审判监督庭审理, 二审时应由哪个审判庭审理? (87)
78. 罪犯送监执行时应由哪个部门将刑事案件执行通知书送给罪犯家属? (88)
79. 人民法院可否判决罪犯暂予“监外执行”? (89)
80. 判处有期徒刑的罪犯需监外执行的, 法院在判决后可否直接作出决定? (90)
81. 人民法院决定暂予监外执行的罪犯, 其监外执行的原因消失后刑期未届满的, 是建议执行机关收监执行, 还是法院裁定收监执行? (91)

民 法

82. 孙子女、外孙子女承担赡养祖父母、外祖父母义务的条件及诉讼地位是什么? (93)
83. 尽了主要赡养义务的孙子女可以确定为法定继承人吗? (94)

84. 如何理解婚姻法第二十二条关于祖孙间赡养义务的规定? (95)
85. 可否以扶养费、抚养费案由立案? (96)
86. 因退婚引起的财物纠纷案如何确定当事人及案由? (97)
87. 陈某可否起诉, 法院以何案由收案? (99)
88. 在离婚案件中, 夫妻共同财产与家庭共有财产尚未分割的应如何处理? (100)
89. 女方分娩后一年内, 男方提出离婚, 女方同意, 法院能否受理? (101)
90. 这样的婚姻纠纷能否再受理? (102)
91. 是认定为事实婚姻关系, 还是非法同居关系? ... (103)
92. 如何处理这种起诉离婚的案件? (104)
93. 在审理解除同居关系案件期间, 一方或双方当事人达到法定婚龄, 是否仍按解除同居关系处理? (105)
94. 现役军人提出解除非法同居关系应如何处理? (107)
95. 是非法同居关系还是事实婚姻关系? (108)
96. 夫妻一方下落不明, 另一方起诉离婚, 是否按2年时限处理? (109)
97. “婚姻登记管理条例施行之日起”是指什么时间? (110)
98. 在审理离婚案件中, 被告反诉原告虐待, 要求追究刑事责任, 对此应如何处理? (111)
99. 此案的被告是否构成重婚罪? (112)
100. 如何理解“医学上认为不应当结婚的疾病”? ... (113)
101. 离婚案件的调解书或判决书中可否对公房的居

- 住权予以明确?(114)
- 102.担保人的继承人对被继承人的担保债务是否应
负清偿责任?(115)
- 103.继承法生效前已受理、生效后尚未审结的继承
案件已超过诉讼时效,人民法院如何处理?(116)
- 104.如何理解民法通则第一百三十条的规定?(118)
- 105.限制民事行为能力人课间在校园游戏时造成损
害,学校是否应负民事责任?(119)
- 106.按乡镇规划建筑的房屋又需拆迁,有关部门是
否应合理补偿? 房屋所有人认为补偿不合理,
可否向人民法院起诉?(120)
- 107.这起房屋买卖纠纷的处理能否适用《城市私有
房屋管理条例》的有关规定?(121)
- 108.人民法院能判决当事人建立房屋租赁关系
吗?(122)
- 109.村民委员会之间为原生产队撤销前所欠债务发
生纠纷,法院应否受理?(123)
- 110.银行工作人员如未严格按照规定办理支付,造成
储户未到期的存款在挂失前被人冒领,是否应
当承担责任?(124)
- 111.无法找到遗失物的失主时,政府部门能否向不
当得利人提出诉讼?(125)

经 济 法

- 112.具有法人资格的联营企业,又承包给联营的一
方,对外债务如何承担?(127)
- 113.非法人承包单位倒闭后的清算是否适用民法通
则第四十七条规定?(128)

114. 分支企业经理以单位名义借款, 又未入单位帐, 应如何处理?(129)
115. 城市企业承包中对外发生的债务由谁承担? ... (130)
116. 财政拨款应作为破产财产, 还是作为财政部门
的破产债权?(131)
117. 经济合同被确认无效后, 当事人依据无效合同
所取得的财产应如何返还?(132)
118. 合伙人在清偿连带之债前能否提出追偿其他合
伙人偿还债务份额的诉讼请求?(132)
119. 企业承包前的债务应如何执行?(133)
120. 特殊规格的木制品被收购, 生产者能否向用材
单位索要约定价格的差额?(135)
121. 对逾期付款应当怎样比照人民银行规定计算违
约金?(136)
122. 审理购销木材合同纠纷案如何适用违约金? (137)
123. 利息损失应否予以赔偿?(138)
124. 追偿国家银行贷款, 是否受诉讼时效的限
制?(139)
125. 这份合同是否有效?(140)
126. 非法人单位能否对外签订合同?(141)
127. 独立核算的单位已资不抵债, 是否应确认其主
管部门为诉讼主体并负责清偿其外债?(143)
128. 农业银行的分支机构是否具备诉讼主体资
格?(144)
129. 乡镇企业是否具备法人资格, 在司法实践中怎
样确认?(146)
130. 如何理解经济合同法第十六条规定的“过

- 错”？……………(147)
131. 审理无效经济合同案件是否能进行调解？……………(148)
132. 处理此纠纷应适用哪个法律？……………(149)
133. 法院受理农村承包户与乡村之间关于提留款纠纷的法律依据是什么？……………(150)
134. 如何确定此降价协议的效力及管辖法院？……………(151)

民 事 诉 讼 法

135. 对连环购销合同纠纷能否合并审理？……………(153)
136. 如何确定这起合同纠纷的地域管辖？……………(154)
137. 如何确定该合同的管辖权？……………(156)
138. 如何确定加工承揽合同纠纷案件的管辖？……………(157)
139. 如何确定加工承揽合同履行地？……………(158)
140. 应如何理解经济合同仲裁条例第三十五条规定的“有管辖权的人民法院”？……………(159)
141. 对不执行交通监理部门处理意见的诉讼，应如何立案？……………(160)
142. 对因民间纠纷引起的打架斗殴案应如何管辖？……………(161)
143. 已按自动放弃诉讼处理的原告重新向人民法院起诉的，应怎么办？……………(162)
144. 追索抚恤金案件法院能否直接受理？……………(163)
145. 离婚后一方就子女扶养问题起诉，法院应否受理？……………(164)
146. 外籍华人回国居住后，要求与在国外的配偶离婚，能否向国内法院起诉？……………(165)
147. 追索抚养费或变更抚养关系的案件，是否列子女为当事人？……………(166)

148. 能否将未成年人的法定代理人直接列为原告或被告?(167)
149. 未成年人作为当事人的, 可不可以有两个法定代理人作为诉讼代理人?(169)
150. 共同原告或共同被告中的一人可否作为同案其他原告或被告的诉讼代理人?(169)
151. 抚养案件中, 未成年人的法定代理人能否直接列为原告? 被告方能否以法定代理人的身份提起反诉?(170)
152. 盲人在诉讼中能作为委托代理人吗?(171)
153. 同一法律顾问处是否可以接受同案原、被告的委托?(173)
154. 合伙纠纷案件的数名被告是否可以委托一个律师代理诉讼?(173)
155. 在上诉案件中律师作为二审诉讼代理人在一审未办理上诉案件移送手续前, 能否查阅一审卷宗?(174)
156. 离婚案件在法庭审理调查结束后被告突然失踪, 应如何处理?(175)
157. 对一方下落不明另一方坚持要求离婚的案件是否应按民事诉讼法(试行)第七十五条处理?(176)
158. 该案应如何传唤当事人?(178)
159. 如何适用留置送达?(179)
160. 如何适用公告送达?(180)
161. 对这一行为能否认定为事实上的送达?(181)
162. 公安民警能否作为审理民事案件的陪审员?(182)

163. 当事人不在调解送达回证上签字，调解书是否具有法律效力？……………(183)
164. 已生效的调解书，债权人不履行的怎么办？…(184)
165. 审理民事、经济纠纷案件能否用信函调解？…(185)
166. 能否撤销或变更已生效的民事调解书？……………(186)
167. 法院的判决、调解书生效后，欠款人无正当理由逾期不还款，是否支付逾期还款利息？是否可以罚款？……………(187)
168. 对被执行人的这种行为该怎么办？……………(188)
169. 复议期间是否停止决定的执行？……………(189)
170. 扣押物品的诉讼保全裁定书是否需附扣押令才有效？……………(190)
171. 借贷合同纠纷是否适用先行给付？……………(191)
172. 人民法院可否扣押被告尚未提取的邮件？……(192)
173. 审理经济纠纷案件在二审过程中可否对当事人的违法行为径行制裁？……………(193)
174. 对原告在七日内未交案件受理费的应如何处理？……………(195)
175. 对反诉的诉讼标的额超过本诉的诉讼标的额，是否应收取案件受理费？……………(196)
176. 拒不交纳诉讼费，能否强制执行？……………(197)
177. 借款合同纠纷案中的借款利息是否按比例征收诉讼费？……………(197)
178. 对原告申请撤诉的离婚案件，是否适用裁定结案？……………(198)
179. 离婚后，一方对未成年子女要求变更监护关系，是否适用特别程序？……………(200)

- 180.宣告军人为失踪人由谁向哪里提出?(201)
- 181.失踪人的工作单位能否向法院申请宣告失踪人
死亡?(203)
- 182.当庭宣判的民事案件上诉期从何时起计算? ...(204)
- 183.人民法院院长对于本院没有发生法律效力的判
决和裁定,如果发现确有错误,能否适用审判监
督程序?(205)
- 184.一审应移送管辖而未移送的案件,判决后当事
人因实体问题上诉,二审应如何处理?(206)
- 185.第二审法院能否指令第一审法院代为宣判或送
达二审判决书或裁定书?(207)
- 186.当事人在二审自行和解并撤回上诉,二审法院
通知收回一审判决是否正确?(208)
- 187.二审法院对发回重审的上诉案件,是否应提出
具体书面意见?(209)
- 188.二审法院对上诉案件审理后,认为法院不应受
理的,怎么办?(210)
- 189.二审调解和好的离婚案件应如何结案?(211)
- 190.对一审冻结帐户的裁定,二审撤销时,应用何
种法律文书?(212)
- 191.如何理解和执行民事诉讼法(试行)第一百八
十条的规定?(213)
- 192.受委托执行的法院可否裁定中止执行?(214)
- 193.应如何理解再审期间中止执行的问题?(215)
- 194.协助执行通知书被当事人委托的律师退回来怎
么办?(216)
- 195.遇有民事诉讼法(试行)第一百八十三条第三

- 项规定的情况，裁定书如何送达？……(217)
196. 判决应在一定期限腾房，期满后无房搬迁的案件应如何处理？……(218)
197. 法院能否执行当事人向银行贷到的存款？……(219)
198. 民事案件执行完毕后，被执行人又发生与原判决有抵触的行为，法院是否继续执行？……(220)
199. 被告在其债务人处的收益可否直接扣划？……(221)
200. 超过申请执行期限的法律文书确定的执行标的（债权）能否再行起诉？……(222)

行 政 诉 讼 法

201. 法院审理公安机关对未成年人处以罚款，并由其监护人支付的行政案件，能否认定公安机关的行为是否合法？……(224)
202. 公安派出所作出的处罚裁决经县公安局复议，维持了原裁决，当事人不服诉到法院，法院能否受理？……(225)
203. 对不服县政府批准建房的决定的起诉法院，能否受理？……(226)
204. 被侵害人不服公安机关对违反治安管理处罚的人作出的裁决，有权向人民法院提起诉讼吗？……(227)
205. 当事人不服医疗事故技术鉴定结论和有关医疗事故的行政处分决定，可否向法院起诉？……(228)
206. 对行政机关工作人员在执行职务中，侵犯公民人身权、财产权的行为，能否提起行政诉讼？……(229)
207. 被审计单位不服审计机关的复审结论和决定，或审计署的审计结论和决定，能否向人民法院起诉？……(230)

- 208.对国务院所作的具体行政行为,人民法院有无司法审查权?(232)
- 209.应如何理解行政诉讼法第十七条规定的“复议机关所在地的人民法院”?.....(233)
- 210.撤销土地使用证的行政案件应由谁为被告?...(233)
- 211.有关土地确权行政案件应列谁为被告?(234)
- 212.行政诉讼法第三十七条规定的“上一级行政机关”是指何行政机关?(235)
- 213.法院能否受理不制作处罚决定的行政处罚?(236)
- 214.行政诉讼中的立案期限应从哪一日起计算?...(237)
- 215.在行政诉讼中人民法院能否对被告实行拘传?(238)
- 216.当事人不服行政机关做出的与原具体行政行为相似的处罚决定,向法院起诉的,人民法院如何处理?(238)
- 217.乡政府作出的处理决定,当事人既不履行又不向法院起诉,乡政府能否申请法院强制执行?...(239)
- 218.行政机关根据土地管理法作出的处理决定,当事人未起诉又不履行的,行政机关可否向人民法院申请强制执行?(241)
- 219.如何理解行政诉讼法第六十六条的规定?(242)
- 220.行政赔偿数额应由谁来确定?(243)
- 221.第二审一并撤销一审判决及行政机关处罚决定,第一、二审法院收取的诉讼费应如何处理?(244)
- 222.如果公安机关裁决的治安行政案件被法院撤